

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学号: X2007120067

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

办理非法采矿刑事案件的困境与出路

——以 XX 县办理非法采矿案件实证分析

Dilemma and Outlet for Dealing with Criminal

Cases of Illegal Mining

——Empirical Analysis of Dealing with Criminal Cases

of Illegal Mining in Some County

卢 顺 和

指导教师姓名: 陈 立 教 授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2010 年 11 月

论文答辩时间: 2010 年 月

学位授予日期: 2010 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2010 年 11 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()
课题(组)的研究成果,获得()课题(组)
经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请
在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项
声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内 容 摘 要

1997 年我国《刑法》增设了非法采矿罪，在一定时期内对遏制非法采矿违法犯罪行为，维护矿产资源管理秩序发挥了重要作用。但刑法以“经责令停止开采后拒不停止开采”的双重行政前置程序对非法采矿罪进行限制，由于“责令停止”规定不明、主体异化、性质模糊、对象和范围不明等原因，导致责令停止的效力取决于责令主体的主观因素和责令程序客观形式的合法与否。非法开采行为人可以适时地采取合法、合理的应变措施，与执法者玩起“责令后转让”、“转让后再责令”的游戏，使双重行政前置程序实质上成为非法采矿行为人的“护身符”。与此同时，矿产资源破坏范围的难以区分、双重行政前置程序导致矿产资源破坏价值的错综复杂，非法采矿行为是否造成矿产资源破坏往往令司法机关难以把握，即使相关鉴定结论有明确的破坏价值数额，但是在是否采信的问题上也摇摆不定。本文将结合某一区域非法采矿行为的查处情况和具体案例详细剖析以上问题，分析我国目前通过刑罚惩罚非法采矿行为困难的深层次原因，最终提出现阶段关于非法采矿罪可行的立法与司法建议：一是要打破双重行政前置程序，撕开非法采矿者的“护身符”；二是要将曾经因非法采矿受过行政处罚又从事非法采矿行为入罪；三是将非法收购、销售非法开采的矿产资源行为入罪，通过对非法采矿行为人在对采出矿产品的“销售”环节上二次打击非法采矿行为，对非法采矿行为起一个兜底的作用。形成以全方位、多层次、多角度打击非法采矿行为的局面，维护矿产资源管理秩序。

关 键 词：非法采矿；责令停止；破坏

ABSTRACT

In a certain period, it plays a role to suppress illegal mining and to safeguard the management order of mineral resources, after the Criminal Law of the PRC adding the crime of illegal mining in 1997. The article 343 of the Criminal Law prescribes that "...those who continue mining operations and cause damage to mineral resources after receiving a notice to stop such operation...", actually, the crime of illegal mining is limited by such double administrative prepositional procedure. Since the content of "after receiving a notice to stop such operation" is not clear, with defects of its subject alienation, and fuzzy property, as well as obscure object and scope, the legal force of "receiving a notice to stop" depends on subjective factors of those miners and legal or illegal objective forms of such order procedure. Those miners may take legal and reasonable emergency measures such as "changing subject after receiving a notice to stop such operation" or "changing subject before receiving a notice to stop such operation", so that the order procedure actually can be a "talisman" of those illegal miners. Meanwhile, because of indistinguishable damage to mineral resources and anfractuous damage values caused by such double administrative prepositional procedure, juridical authorities can not identify how much damage to mineral resources caused by mining operations, and can not sure that the evidence of damage values determined by expert's conclusion is faithful or not. This article may analyze the above questions and deep reasons of suppressing illegal mining behavior by criminal punishment hardly at present, according to investigation conditions of illegal mining in some area and some specific cases. And finally put forward the fowling feasible legislative proposal and judicial advice to the crime of illegal mining at this stage: One is to discard double administrative prepositional procedure and forbid to use "talisman" of those illegal miners. Two is to incriminate those who

continue illegal mining operations after administrative punishment to illegal mining. Three is to incriminate those who illegally purchase and sell illegal mineral resources, and suppress illegal mining operation again by punishing those who sell illegal mineral resources, in case to reveal all the details of illegal mining operations, and furthermore, to completely suppress illegal mining and to safeguard the management order of mineral resources on different levels and from various angles.

Key words: Illegal Mining; Receiving a Notice to Stop; Damage

目 录	
前 言	1
第一章 打击非法采矿的现状统计分析	2
第一节 国土资源行政机关、公安机关查处情况	2
第二节 检察机关办案情况	3
第三节 法院判决情况	5
第四节 总体情况分析	6
第二章 “责令停止开采程序”，非法采矿者的“护身符”	7
第一节 双重行政前置程序——不当的罪状设计	7
第二节 “责令停止”规定不明——行政执法的无序	9
一、责令停止主体的异化	10
二、责令停止性质模糊	11
三、责令停止对象和范围不明	12
第三节 非法采矿者的默契——业内的潜规则	13
第三章 造成矿产资源破坏，司法者的“哥德巴赫猜想”	15
第一节 关于矿产资源破坏范围之争	15
第一节 鉴定结论专家的莫衷一是与司法机关的摇摆不定	17
第一节 转让前后当事人各自承担或是对总数负责，司法机关难以取舍	19
第四章 关于非法采矿罪规定的立法与司法建议	22
第一节 打破双重行政前置程序，撕开非法采矿者的“护身符”	22
第二节 将曾因非法采矿受过行政处罚又从事非法采矿行为入罪	23
第三节 将非法收购、销售非法开采的矿产资源行为入罪	24
结论	26

参考文献	27
------------	----

厦门大学博硕士论文摘要库

CONTENTS

Introduction.....	1
Chapter 1 Status statistical analysis of cracking down on illegal mining.....	2
Subchapter 1 Situation of illegal mining investigated and prosecuted by public security organ and land &resources administrative organ	2
Subchapter 2 Situation of illegal mining cases handled by procuratorial organ	3
Subchapter 3 Situation of court judgment	5
Subchapter 4 Analysis of overall situation.....	6
Chapter 2 Procedure to “receiving a notice to stop mining”, “talisman” of illegal miners”	7
Subchapter1 Double administrative prepositional procedure—improper indictment design.....	7
Subchapter2 Unclear “Receiving a notice to stop”—unordered administrative enforcement.....	9
Section 1 Subject alienation.....	10
Section 2 Fuzzy property	11
Section 3 Obscure object and scope	12
Subchapter 3 Illegal miners’ tacit agreement — the default rule.....	13
Chapter 3 To confirm damage to mineral resources by the judicial liking Goldbach's guess	15

Subchapter 1	Argument of damage to mineral resources	15
Subchapter 2	Expert's dubious conclusion and unfaithful juridical authorities	17
Subchapter 3	Juridical authorities can not decide that the miner shall be responsible for damage before or after assignment or for both.....	19
Chapter 4	About legislative proposal and judicial advice to the crime of illegal mining	22
Subchapter 1	To discard double administrative prepositional procedure and forbid to use "talisman" of those illegal miners.....	22
Subchapter 2	To incriminate those who continue illegal mining operations after administrative punishment to illegal mining	23
Subchapter 3	To incriminate those who illegally purchase and sell illegal mineral resources.....	24
Conclusions.....		26
Bibliography		27

案 例 表

案例一：张某河非法采矿案.....	9
案例二：郭某钟非法采矿案.....	13
案例三：简某华、简某福非法采矿案	17
案例四：简某昌、陈某珍等人非法采矿案	18

Table of Cases

Case 1	Illegal mining case of Zhang mou he	9
Case 2	Illegal mining case of Guo mou zhong	13
Case 3	Illegal mining case of Jian mou hua and Jian mou fu ...	17
Case 4	Illegal mining case of Jian mou chang and Chen mou zhen	18

前 言

XX 县位于我国东南沿海某省西部，矿产丰富，是该省的重要矿区，素有“南方矿区”之称。现已发现矿种 28 种，其中无烟煤、石灰石、红色花岗岩、高岭土储量大，品位高，在该省位居前列，已探明煤储量 3.5 亿吨、石灰石 3.85 亿吨、花岗岩 5 亿立方米。矿藏埋藏深、多以斜井开采。矿产分布不均，其中煤炭和石灰石均位于北部 6 个乡镇，非法开采煤炭情况突出，改革开放以来该 6 个乡镇逐渐产生大量“煤农”，部分乡镇几乎家家都是煤农，煤炭和石灰石的开采系乡镇支柱产业，同时也是该县支柱产业。近年来由于经济快速发展对能源的需求激增，煤炭价格一路攀升，非法采矿问题日益突出。全县非法矿点数量多、分布面积广，据矿产管理部门的不完全统计，6 个产煤主要乡镇非法矿点多达 2,300 多处，都属于无证开采情形，多数位于位置较偏僻和较隐蔽的地带开挖硐口秘密开采，俗称“老鼠硐”。尽管该县将打击非法采矿行为作为一项中心工作，由县政府出台文件规定，除县国土资源执法大队执法人员的日常巡查之外，要求各相应乡镇工作人员担负对相应片区的巡查责任，俗称“包山头”、“包硐”。包硐干部除了负责各自的行政业务工作之外，还必须承担对一定区域是否存在非法采矿行为的巡查任务，发现后还必须制止，但成效不明显，一方面全县范围存在大量无证非法开采矿产资源行为，但每年列入公安机关立案侦查范围的案件却寥寥无几，移送到检察机关审查起诉的更是屈指可数，而最终能起诉到法院又能以非法采矿罪作出判决的少之又少。以下通过对该县近 4 个年度打击非法采矿行为的情况进行统计，分析该县非法采矿行为查处的各环节的结果，后具体分析通过刑法惩罚非法采矿行为困难的深层次原因，最终提出关于非法采矿罪规定的立法与司法建议。

第一章 打击非法采矿的现状统计分析

第一节 国土资源行政机关、公安机关查处情况

表 1：行政机关查处情况、公安机关立案情况表 单位：件、次、件/人

类型 年度	矿产资源 行政违法 案件（件）	非法采矿 案件（件）	破坏价值 鉴定（次）	移送公安 机关查 处（件）	公安立案侦 查（件/人）
2006	180	180	19	19	17/30
2007	220	220	24	24	10/23
2008	280	280	23	23	12/20
2009	330	330	21	21	2/6
总计	1010	1010	87	87	48/79

数据来源：XX 县国土资源局执法监察大队 2006—2009 年统计台帐

从表 1 可以得出：

- 1、行政机关四年查处的行政案件都是非法采矿案件；
- 2、行政机关每年破坏价值鉴定的数据稳定；
- 3、所有作出破坏价值鉴定的案件最终都移送公安机关查处；
- 4、行政执法案件数逐年上升，但公安机关立案侦查的案件数逐年下降；
- 5、立案侦查的总人数与行政执法查处的总人数的比例约为 4.75%；
- 6、移送公安查处的刑事案件数与行政查处的案件数比例约为 8.61%；
- 7、行政案件移送后，公安机关立案侦查的案件比例约为 55.17%。

行政机关四年查处的行政案件都是非法采矿案件反映非法采矿行为的猖獗，行政执法力量的查处精力都在应付非法采矿行为；2003 年，最高人

民法院制定《关于审理非法采矿、破坏性采矿刑事案件具体运用法律若干问题的解释》（以下简称《解释》）时，主要是参考国土资源执法监察部门提供的统计数据的基础上确定矿产资源破坏的数额。据其了解，最高人民法院制定该《解释》的近几年，全国非法采矿行为占全部矿产资源违法行为的 80%，予以行政处罚的非法采矿行为约占所有非法采矿行为的 90%，其余 10%的非法采矿行为，造成矿产资源破坏的价值在 5 万元以上的约占 50%，将非法采矿犯罪的数额起点确定为 5 万元，则需要追究刑事责任的非法采矿行为占全部矿产资源违法行为的 4%左右。^① 根据 XX 县的非法采矿情形进行分析，与最高人民法院制定《解释》分析的全国情况进行比较，有其地域特殊性，除了需要追究刑事责任的非法采矿行为占全部矿产资源违法行为的比率 4%大体相当之外，非法采矿行为占全部矿产资源违法行为的比率、予以行政处罚的比率，造成矿产资源破坏的价值在 5 万元以上的比率都有一定的区别。

第二节 检察机关办案情况

表 2: 检察机关受案、办案情况表

单位：人

处理结果(人) 年 份	受案	提起公诉	不起诉	退查后公安 机关撤案
2006 年	30	12	4	14
2007 年	23	13	9	1
2008 年	20	5	8	7
2009 年	6	1	3	2
共计	79	31	24	24

数据来源：XX 县检察院 2006—2009 年统计台帐

^①孙军工. 关于审理非法采矿、破坏性采矿刑事案件具体运用法律若干问题的解释的理解与适用 [J]. 人民检察, 2003,(7):14-15.

从表 2 可以得出：

1、检察机关受案人数呈逐年下降趋势，其中 2008—2009 年下降幅度最大，达到 333.33%；

2、起诉率低，总体上也呈下降趋势；4 个年度共受理公安机关移送审查起诉的涉嫌非法采矿罪的犯罪嫌疑人 79 人，但起诉人数仅为 31 人，起诉比率为 39.2%；

表 3：检察机关退查处理情况表

单位：人

退查总人数	二次退查人数	退查后不诉	退查后起诉	退查后撤案
67	34	24	19	24

表 4：检察机关起诉情况分类表

单位：人

未退查起诉	退查一次后起诉	退查二次起诉
12	17	2

表 5：检察机关不诉情况分类表

单位：人

绝对不诉	相对不诉	存疑不诉	总计
3	2	19	24

表 3—表 5 数据均来源 XX 县检察院 2006—2009 年统计台帐

从表 3、表 4、表 5 可以得出：

1、退查人数占受案总人数的 84.81%，退查率高；

2、退查后起诉人数占退查总人数的比率，即退查起诉率约为 30.64%；退查后起诉人数占起诉总人数即退查起诉比率约为 61.29%，退查措施达到一定效果。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库